Doctrina jurisprudencial: recursos de unificación de jurisprudencia de agosto del año 2017

1.- Sentencia rol 2761-2017 de 1 de agosto de 2017.

La certeza requerida para que proceda la indemnización de lucro cesante en materia de accidentes del trabajo, no debe ser absoluta, sino una probable que permita arribar a una posibilidad concreta.

Para que proceda la indemnización de lucro cesante en materia de accidentes del trabajo, es necesario acreditar que dicho lucro cesante es cierto, pero sin que ello lleve a una certeza absoluta para la configuración del daño y pérdida del ingreso. La certeza requerida es una de carácter relativa pero que se funde en antecedentes objetivos, reales y probados, como son la remuneración, el grado de incapacidad, la edad, la profesión o actividad y el tiempo que falte para jubilar.

2.- Sentencia rol 3976-2017 de 2 de agosto de 2017.

El empleador debe dar cumplimiento a sus obligaciones previsionales desde el momento en que se constituyó la relación laboral y no desde la sentencia que declara su existencia, por lo que si no cumple dichas obligaciones procede la nulidad del despido.

La sentencia que declara la existencia de la relación laboral no posee un carácter constitutiva, sino que declarativa pues solo constata una situación preexistente. Por tanto, la obligación de enterar las deducciones pertinentes a los organismos previsionales debe hacerse desde la época en que comenzaron a pagarse las remuneraciones por el empleador y no desde la época en que se dicta la mencionada sentencia, procediendo la nulidad del despido si las cotizaciones solo han sido enteradas desde éste último supuesto.

3.-Sentencia rol 8152-2017 de 2 de agosto de 2017.

El beneficio de la semana corrida no procede respecto de aquellos trabajadores que perciben una remuneración mixta cuya parte variable no se devenga en forma diaria.

Si bien el artículo 45 no dice expresamente que para que los asalariados con remuneración mixta puedan acceder al beneficio de la semana corrida la remuneración variable debe ser devengada diariamente, al señalar que éstos tienen "igual derecho" se refiere a ser remunerados por los días

domingo y festivos y la particularidad radica en que se otorga el derecho pese a percibir un sueldo mensual, lo que supone que la exigencia que la remuneración sea diaria, elemento de su esencia, se verifica respecto del otro ingrediente del emolumento, el variable. De esta manera el extender el beneficio de la semana corrida a un esquema remuneratorio mixto en que ambos componentes, fijo y variable, se devengan mensualmente desnaturaliza la institución pues se pierde de vista la causa de compensar un domingo o festivo no trabajado si la remuneración en forma íntegra se devenga por mes.

4.- Sentencia rol 11656-2017 de 3 de agosto de 2017.

Procede la aplicación de las normas del Código del Trabajo en la terminación del contrato de trabajo de un funcionario del Ministerio Público que no es de exclusiva confianza.

Si bien el personal del Ministerio Público se sujeta primeramente a las disposiciones de la ley N°19.640 y supletoriamente a determinadas reglas del Estatuto Administrativo y a ciertos preceptos del Código del Trabajo a que expresamente se refiere, el legislador previó un régimen específico para los funcionarios que no son de exclusiva confianza, sujetándose éstos a una reglamentación especial en cuanto al comienzo y terminación de sus servicios. De esta manera, de acuerdo a lo dispuesto en el artículo 83 de la ley 19.640 se autoriza la aplicación directa del Código del Trabajo, de manera principal y preferente de acuerdo a la forma literal y expresa con que el legislador se manifiesta, además de que tratándose de las materias contempladas en el mencionado artículo, la ley N°19.640 carece de tratamiento y desarrollo expreso.

5.- Sentencia rol 76444-2016 de 14 de agosto de 2017.

Deben sujetarse a las normas del Código del Trabajo aquellos servicios prestados a honorarios en Órganos de la Administración del Estado que cumplan con las características propias de una relación laboral.

Aun cuando una persona es contratada por una Municipalidad para prestar sus servicios a honorarios en virtud de la ley 19.378, dicha vinculación puede ser regida por las normas del Código del Trabajo si se cumplen los presupuestos contemplados en el artículo 7 y 8 del mismo cuerpo legal y que dan cuenta de la existencia de una relación laboral.

Dicha consideración es avalada por el criterio protector denominado “la primacía de la realidad”, puesto que el artículo 8 indica que toda prestación de servicios en los términos del artículo 7 hacen presumir la existencia de un contrato de trabajo, lo que a criterio de la Corte Suprema debe darse cuando el trabajador se encuentra sujeto a un horario previamente establecido no pudiendo modificar dicha temporalidad sin el consentimiento de la persona a cargo de coordinación, debe confeccionar un registro de sus actividades diarias y un registro mensual de atenciones y se le realizan evaluaciones de desempeño, criterios que dicho tribunal asigna como característica a todo vínculo de dependencia directa e inmediata regida por el Código del Trabajo.

6.- Sentencia rol 6004-2017 de 16 de agosto de 2017.

La sanción establecida en el artículo 162 del Código del Trabajo, nulidad del despido, procede cuando los empleadores han retenido de las remuneraciones del trabajador los fondos y no los han enterado en los organismos previsionales, así como también cuando no han retenido dichos fondos.

El artículo 58 del Código del Trabajo contempla la obligación del empleador de deducir de las remuneraciones las cotizaciones de seguridad social. Además, la naturaleza imponible de los haberes se encuentra determinada por ley y por tanto se presume conocida por todos. Es así, como el empleador debía realizar las deducciones pertinentes y enterarlas en los organismos previsionales respectivos y al no cumplir con esta exigencia se hace acreedor de la sanción establecida en el artículo 162 incisos 5°, 6° y 7° del Código del Trabajo, esto es el pago de las remuneraciones y demás prestaciones del trabajador que se devenguen desde la fecha del despido hasta la de su convalidación mediante el íntegro pago de las cotizaciones adeudadas.

7.-Sentencia rol 16736-2017 de 29 de agosto de 2017.

Procede la nulidad del despido con ocasión del ejercicio de la facultad conferida al trabajador en el artículo 171 del Código del Trabajo.

El presupuesto fáctico que autoriza a que opere la nulidad del despido es que el empleador no haya enterado las cotizaciones previsionales en tiempo y forma, no importando quien haya planteado el término del contrato de trabajo. Por consiguiente, no cabe distinción para el caso que sea el propio trabajador que invocando alguna causal contemplada en el artículo 160 N° 1, 5 o 7, es decir causas imputables a la parte empleadora, haya dado término a la relación laboral y no se haya dado cumplimiento a la normativa previsional, correspondiendo por tanto, aplicarle la sanción contemplada en el artículo 162 inciso 5° del Código del Trabajo.